

TESIS
4045

UNIVERSIDAD DEL SALVADOR

MAGISTER EN COMERCIO INTERNACIONAL



USAL
UNIVERSIDAD
DEL SALVADOR

Lic. María Alejandra Giacomelli

Buenos Aires, noviembre de 1998

***PRACTICAS DESLEALES EN
EL COMERCIO
INTERNACIONAL***

The logo of the Universidad del Salvador (USAL) is a shield-shaped emblem. It features a central shield with a cross and other heraldic elements, surrounded by a decorative border. A banner at the bottom of the shield contains the university's motto.

USAL
UNIVERSIDAD
DEL SALVADOR

Por la ayuda recibida para la presentación de este trabajo agradezco especialmente al Doctor Juan Manuel Kirschenbaun, al Licenciado Edgardo Bindelli y a la Licenciada Olga Sosa.



USAL
UNIVERSIDAD
DEL SALVADOR

INDICE

	PAGINA
Introducción	1
Marco Legal	3
Autoridad de Aplicación	4
Capítulo I: Dumping y Subvenciones	5
Antecedentes en el contexto mundial	5
Derechos antidumping y Derechos compensatorios	6
Dumping. Definición	8
Dumping social y dumping ecológico	10
Subvención	11
Artículo VI - Derechos antidumping y derechos compensatorios	12
Tipos de dumping	13
Orígenes de la legislación antidumping	14
Las cuatro etapas de un proceso antidumping	19
Identificación del dumping	20
El daño material, la causalidad y la acumulación	22
Legislación argentina	23
Definición de dumping	25
Comparación entre la determinación del dumping y la determinación del daño ...	27
Comparación entre las Rondas Tokio y Uruguay en Dumping	33
Comparación conceptual del tratamiento de las subvenciones y las medidas compesatorias en las Rondas Tokio y Uruguay	57
Capítulo II: Ley de Defensa de la Competencia	67
Introducción	67
Conceptos legales que se encuentran en la norma jurídica	67
Actos y conductas anticompetitivas que pueden infringir la Ley 22.262	69
Principales Conclusiones	74
Capítulo III: Conclusiones	84
Anexos	90
Bibliografía consultada	91

INTRODUCCION

El comercio internacional puede verse afectado por prácticas desleales, las cuales pueden ser implementadas por los gobiernos o por empresas de diversos países. Ante estas prácticas, se elaboraron una serie de instrumentos cuyo objetivo es dar una respuesta clara y efectiva a los productores nacionales que se encuentran frente a una competencia sin reglas claras ni equitativas.

Dichos instrumentos fueron objeto de estudios, en un principio, a través de la Conferencia Internacional sobre Comercio y Empleo, llevada a cabo en la ciudad de La Habana, Cuba entre noviembre de 1947 y marzo de 1948, la cual fue convocada por la Organización de las Naciones Unidas y que concluye con la Carta de La Habana.

Si bien Estados Unidos fue el promotor de la realización de la mencionada Conferencia, dicho país no la ratificó. En este marco se prepara entonces, el texto del Acuerdo General sobre Aranceles y Comercio que fuera suscripto por 23 países y entra en vigencia el 1° de enero de 1948.

La octava ronda de negociaciones del GATT la constituyó la Ronda Uruguay, la cual comenzó en 1986 y finalizó en abril de 1994 con la firma del Acuerdo de Marrakesh, creándose por intermedio de la misma la ORGANIZACION MUNDIAL DE COMERCIO.

Es así que más de 100 países cuentan con una legislación que provee los mecanismos de protección a los productores nacionales contra las prácticas desleales en el Comercio Internacional.

La República Argentina también contó y cuenta con una legislación específica para esta temática, el Decreto-Ley N° 14.630/44 ratificado por la Ley N° 13.892 abrió el camino para la utilización de este tipo de legislación, y es uno de los antecedentes de la Ley

Nº 22.415, comúnmente denominado Código Aduanero y su Decreto Reglamentario Nº 1001/82.

En 1992, por medio de la Ley Nº 24.176, la República Argentina adhiere a los acuerdos sobre Dumping, Subvenciones y Derechos Compensatorios del Acuerdo General sobre Aranceles Aduaneros y Comercio (GATT), que establecen una disciplina multilateral para la aplicación de medidas antidumping y derechos compensatorios. El 30 de noviembre de 1994, el Poder Ejecutivo Nacional estableció las normas que reglamentan e implementan esta ley mediante el Decreto Reglamentario Nº 2121/94.

Más tarde, en diciembre de 1994, a través de la Ley Nº 24.425 se sanciona la adhesión de la República Argentina a los acuerdos alcanzados en la Ronda Uruguay del GATT, en los que se incluyen versiones nuevas sobre los códigos sobre Dumping, Subvenciones y Derechos Compensatorios.

La protección que realizan los países ante las prácticas desleales es de gran importancia, ya que las mismas causan perjuicio a la industria nacional con las consecuencias a nivel empleo e ingresos que dicha situación trae.

Uno de los nuevos conceptos que se consideran para tender a un desarrollo más equitativo del comercio internacional es la institución de normas comunes para analizar y corregir los casos de prácticas desleales.

Considerando lo expuesto en párrafos anteriores, en los cuales se describe la situación a nivel internacional del tema en estudio, el presente trabajo tiene como objetivo presentar un análisis sobre el funcionamiento de los organismos públicos que intervienen en las investigaciones sobre prácticas desleales en el comercio internacional, los pasos a seguir por las partes intervinientes y la legislación a aplicarse.

MARCO LEGAL

Ley N° 24.425, de aprobación del Acta Final en que se incorporaron los resultados de la Ronda Uruguay de Negociaciones Comerciales Multilaterales.

- Acuerdo relativo a la aplicación del Art. VI del Acuerdo General sobre Aranceles Aduaneros y Comercio de 1994.
- Acuerdo sobre Subvenciones y Medidas Compensatorias.

Publicada el 5 de enero de 1995. Conforme al Dictamen D.G.A.J. Delegación III N° 924, es de aplicación a las peticiones efectuadas a partir del 14 de enero de 1995.

Decreto del PE N° 2121/94, del 30/11/94. B.O. 5/12/94. Reglamentario de la Ley 24.176, de Aprobación del Acuerdo relativo a la Aplicación del Art. VI del Acuerdo General sobre Aranceles y Comercio y del Acuerdo relativo a la interpretación y aplicación de los Arts. VI, XVI y XXIII del Acuerdo General sobre Aranceles Aduaneros y Comercio.

Decreto PE N° 704/95 del 10/11/95, B.O. 15/11/95. Aplicación provisoria del Decreto P.E. N° 2121/94.

Decreto PE 766/94 del 12/5/94, B.O. 24/5/94, de creación y asignación de funciones, competencias y modo operativo a la Comisión Nacional de Comercio Exterior.

AUTORIDAD DE APLICACION

Funciones/Competencia

MINISTERIO DE ECONOMIA Y OBRAS Y SERVICIOS PUBLICOS

El Ministro de Economía y Obras y Servicios Públicos dictará las resoluciones que establezcan derechos antidumping o compensatorios, ya sean provisionales o definitivos.

SECRETARIA DE INDUSTRIA, COMERCIO Y MINERIA

Resuelve acerca de la procedencia o no de las solicitudes de apertura de investigación. Asimismo, está facultado en casos excepcionales para poder proceder a la apertura de oficio.

SUBSECRETARIA DE COMERCIO EXTERIOR de la Secretaría de Industria, Comercio y Minería del MEYOSP

Encargada de la conducción del procedimiento antidumping o subsidios, y a través de la DIRECCION DE COMPETENCIA DESLEAL determina la existencia de dumping o subvención, según corresponda. La Subsecretaría es también la encargada de la relación causal entre el daño a la producción nacional y el dumping o subvención.

COMISION NACIONAL DE COMERCIO EXTERIOR- Organismo desconcentrado de la Secretaría de Industria, Comercio y Minería del MEYOSP

Tiene a su cargo la determinación de la existencia de daño a la producción nacional.

CAPITULO I: DUMPING Y SUBVENCIONES

ANTECEDENTES EN EL CONTEXTO MUNDIAL

Cuando el ACUERDO GENERAL DE ARANCELES ADUANEROS Y COMERCIO -GATT- se creó en 1947, el mundo se estaba reponiendo de varias heridas muy serias. En el plano económico, el sistema multilateral de comercio estaba casi destruido. Los aranceles promedio de importación de los países industriales llegaban a ser superiores al 60%. Peor aún era el sinnúmero de acuerdos comerciales bilaterales que los países se habían visto obligados a firmar dados los problemas de pagos y de convertibilidad. En pocas palabras, los aranceles altos y las barreras no arancelarias cubrían una parte significativa de las transacciones internacionales. En esta etapa crucial de la coyuntura internacional, la creación del GATT fue fundamental.

El GATT tiene por objetivos principales los siguientes:

- a) Crear un sistema multilateral de comercio que sea beneficioso para el mundo y para cada país. Este objetivo se ve reflejado en el art. 1 del GATT que expresa la cláusula de nación más favorecida, y en la preferencia de los aranceles en relación a otros instrumentos comerciales.
- b) Un mecanismo para que el sistema multilateral se acerque al ideal de libre comercio.
- c) La regulación de las circunstancias de "*comercio desleal*" bajo las cuales se justifica un aumento de la protección.

Este mecanismo se basa en las negociaciones comerciales multilaterales. Dichas negociaciones lograron una apertura espectacular del comercio de los países industriales. Al finalizar la Ronda Tokio se habían eliminado una gran mayoría de las barreras no arancelarias en bienes manufacturados y los aranceles se habían reducido a una pequeña fracción de lo que eran durante la década del 40. Desafortunadamente, hay evidencias de que este proceso de liberalización se ha revertido durante la década del 80, años durante los cuales han proliferado un conjunto de barreras no arancelarias incluyendo los aranceles antidumping y compensatorios.

Esta inestabilidad debería haberse corregido con políticas macroeconómicas apropiadas y mientras esto ocurría, debería haberse hecho uso de mecanismos de salvaguardia. Pero por el contrario, los países industriales no han podido ponerse de

acuerdo con los principios que deberían regir estos mecanismos. Entonces ante los desequilibrios macroeconómicos y las presiones proteccionistas, se recurrió a la expansión de otros instrumentos incluyendo los derechos antidumping y compensatorios, ambos sancionados por el GATT. Para los intereses protegidos, el uso de estos instrumentos tiene dos ventajas frente al mecanismo de salvaguardia:

- a) se pueden aplicar de manera discriminatoria.
- b) no es obligación el pago de recompensa.

La Ronda Uruguay de Negociaciones Comerciales Multilaterales fue la octava de las series de negociaciones que se celebraron bajo el auspicio del GATT y fue el ciclo de negociación más completo de todos los celebrados. En la misma se produjeron los siguientes resultados:¹

- La mejora de las reglas del GATT y de sus acuerdos conexos. Estos se aplican al comercio de mercancías.
- La aprobación del Acuerdo General sobre el Comercio de Servicios (AGCS), en el que por primera vez se sujeta a una disciplina internacional al creciente comercio de servicios.
- La aprobación del Acuerdo sobre los Aspectos de los Derechos de Propiedad Intelectual relacionados con el Comercio (ADPIC), en el que se fijan normas uniformes para la protección de esos derechos.
- Mayor liberalización del comercio.
- La creación de la ORGANIZACIÓN MUNDIAL DEL COMERCIO (OMC), que se hizo efectiva el 1º de enero de 1995.

De esta manera y con una breve introducción sobre el contexto sobre el cual se desarrollan los hechos se analizarán en profundidad la aplicación y consecuencia del uso de los derechos antidumping y compensatorios, ambos sancionados por el GATT.

DERECHOS ANTIDUMPING Y DERECHOS COMPENSATORIOS

El Acuerdo General cuenta con 38 artículos, siendo en el artículo VI donde se encuentran redactados los lineamientos básicos de los Derechos Antidumping y Derechos Compensatorios en forma conjunta, como estructura de un sistema que permite la defensa contra Prácticas Desleales en el Ambito Internacional.

¹ Guía de la Ronda Uruguay para la comunidad empresarial UNCTAD/OMC COMMONWEALTH SECRETARIAT. Pág. xxvii, 1996.

El artículo VI se titula “DERECHOS ANTIDUMPING Y DERECHOS COMPENSATORIOS”, como su enunciado lo presenta en esta primera versión sobre la materia, ambos son tratados conjuntamente.

El párrafo N° 1 conceptualiza lo que las partes deberán entender acerca de qué se considera dumping y en qué casos éste existe como tal “...la introducción de los productos de un país en el mercado de otro país a un precio inferior a su valor normal, es condenable cuando causa o amenaza causar un perjuicio importante a una producción existente de una parte contratante, o si retrasa sensiblemente la creación de una producción nacional...”. A los efectos de la aplicación del presente artículo un producto exportado de un país a otro debe ser considerado como introducido en el mercado de un país importador a un precio inferior a su valor normal, si su precio es:

- a) Menor que el precio comparable, en las operaciones comerciales normales, de un producto similar destinado al consumo en el país exportador; o
- b) A falta de dicho precio en el mercado interior de este último país, si el precio del producto exportado es:
 - i. menor que el precio comparable más alto para la exportación de un producto similar a un tercer país en el curso de operaciones comerciales normales; o
 - ii. menor que el costo de producción de ESE producto en el país de origen, más un suplemento razonable para cubrir los gastos de venta y en concepto de beneficio". (art. VI-1).

Si bien enumera de forma taxativa cuales son los casos en donde debe entenderse la existencia de dumping, dicha enumeración en la práctica deja lugar a una interpretación muy amplia del tema.

El párrafo 2 fija la posibilidad de percibir sobre cualquier producto objeto de dumping un derecho antidumping “....con el fin de contrarrestar o impedir el dumping toda parte contratante podrá percibir sobre cualquier producto objeto de dumping, un derecho antidumping que no exceda el margen de dumping relativo a dicho producto...”. Dicho margen estará calculado de acuerdo a los enunciados del párrafo 1. Así como el párrafo 3 establece la misma solución para aquellos productos alcanzados por subvenciones concedidas directa o indirectamente a la fabricación, a la producción o a la exportación, se

les aplicará el correspondiente derecho compensatorio. Para este caso el citado derecho no podrá exceder el monto estimado de la prima o subvención efectivamente concedida.

A partir del párrafo 4 comienza a aparecer la contracara de la regulación conformada por las excepciones a la aplicación de ambos derechos. Así el citado párrafo señala la imposibilidad de ser objeto de derechos antidumping o derechos compensatorios por el hecho de que dicho producto esté exento de los derechos o impuestos que graven al producto similar, cuando esté destinado al consumo en el país de origen o en el de exportación, ni a causa de reembolso de ese derecho o impuesto.

El párrafo 5 deja establecida la incompatibilidad de que un producto sea objeto de aplicación de ambos derechos simultáneamente, lo que deja claro que los derechos antidumping y compensatorios, son excluyentes entre sí. Si se aplica uno de ellos automáticamente queda imposibilitada la aplicación del otro.

Tal como se establece en el enunciado del párrafo 1, sólo se aplicarán derechos antidumping cuando el efecto del dumping o de la subvención sea tal que cause o amenace causar un perjuicio importante a la producción nacional ya existente o retarde la creación de una rama dentro de dicha producción.

Con lo expresado se deja sentado que sólo se aplicarán tales derechos cuando los efectos de estas prácticas sean demostrables y resulte o amenace producirse un daño.

DUMPING Definición:

Se considera dumping a la práctica de vender en los mercados externos a precio inferior del que se vende en el mercado doméstico.

Tanto el dumping como las subvenciones o subsidios son dos tipos de prácticas comerciales consideradas desleales en el comercio internacional y que pueden ser objeto de sanciones de acuerdo a la legislación argentina.